

0714971-1

КАЗАНСКИЙ ГОСУДАРСТВЕННЫЙ УНИВЕРСИТЕТ

НА ПРАВАХ РУКОПИСИ

ПАПУШИНА Илона Эдвардовна

**ПРАВОСУБЪЕКТНОСТЬ ГОСУДАРСТВ
В МЕЖДУНАРОДНЫХ
ИНВЕСТИЦИОННЫХ ОТНОШЕНИЯХ**

Специальность 12.00.10 — Международное право

А В Т О Р Е Ф Е Р А Т

диссертации на соискание ученой степени
кандидата юридических наук

Казань
2000 год

0714971-1

ПРОВЕРЕНО
2008 г.

КАЗАНСКИЙ
ГОСУДАРСТВЕННЫЙ УНИВЕРСИТЕТ

На правах рукописи

ПАПУШИНА Илона Эдвардовна

**ПРАВОСУБЪЕКТНОСТЬ
ГОСУДАРСТВ
В МЕЖДУНАРОДНЫХ
ИНВЕСТИЦИОННЫХ
ОТНОШЕНИЯХ**

Специальность 12.00.10 — Международное право

АВТОРЕФЕРАТ
диссертации на соискание ученой степени
кандидата юридических наук

Казань
2000 г.

НАУЧНАЯ БИБЛИОТЕКА
КФУ



0000947770

Диссертация выполнена на кафедре Международного правоведения юридического факультета Ростовского Государственного университета.

**Научный руководитель — Доктор юридических наук,
профессор Прусаков Ю.М.**

**Официальные оппоненты — заслуженный деятель науки РФ,
доктор юридических наук,
профессор Тиунов О.И.**

**кандидат юридических наук,
доцент Мотрохин Е.Ю.**

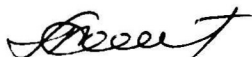
**Ведущая организация — Нижегородский юридический
институт МВД РФ**

Защита диссертации состоится 20.04. на заседании Диссертационного совета по присуждению ученой степени доктора юридических наук Д 053 29 12 при Казанском государственном университете по адресу: 420008, г. Казань, ул. Кремлевская, 18 ауд. 326.

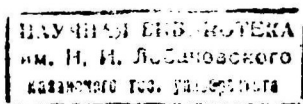
С диссертацией можно ознакомиться в библиотеке Казанского государственного университета.

Автореферат разослан 20.03. 2000 г.

Ученый секретарь
Диссертационного совета
кандидат юридических наук,
доцент



Р.М.Валеев



ОБЩАЯ ХАРАКТЕРИСТИКА РАБОТЫ

Актуальность темы исследования. Одной из характерных черт современной системы международных отношений является возрастание роли межгосударственного инвестиционного сотрудничества, что обусловлено объективной потребностью усиления экономической интеграции на всех уровнях. Условия, сложившиеся в настоящее время на международной арене, адекватно отражают большую заинтересованность развивающихся стран и государств с переходной экономикой в увеличении объемов привлечения иностранных инвестиций.

В современный период инвестиционные отношения играют ведущую роль в развитии национальных экономик.

Особенно важное значение эта проблема приобретает для России и стран СНГ в связи с активизацией внешнеэкономических связей, заключением инвестиционных соглашений и вступлением в международные экономические организации.

Инвестирование стало экономическим, политическим и правовым процессом, который тесно связывает экономику государств с мировым рынком, инвестиционные отношения все более усложнились, а межгосударственное инвестиционное сотрудничество приобретало все более совершенные организационно-правовые формы.

Этим объясняется то, что в последнее время среди теоретических и практически значимых вопросов науки международного права важное значение придается вопросу о международной правосубъектности и порядку участия государств в международных инвестиционных отношениях (МИО).

Поиск эффективного решения проблемы выявления особенностей и форм участия государств в МИО породил множество сложных и принципиально новых теоретических и практических вопросов в науке международного права.

Общий анализ состояния правового регулирования, специфики и содержания международной правосубъектности государств в МИО доказывает, что, несмотря на его постоянное совершенствование, оно еще во многом недостаточно кодифицировано и систематизировано, не учитывает в полной мере специфику объекта правового регулирования, имеет пробелы и противоречия. Не выработан механизм реализации международной правосубъектности государств, не определены единые правила регулирования и контроля, не классифицированы международные обязательства

государств в МИО. Международные правовые акты различной юридической природы были приняты в разное время и по отдельным аспектам проблемы, и они далеко не всегда в полной мере «стыкуются» между собой.

Специальная научная разработка данной темы, соединяющей в себе две важнейшие проблемы: специальной правоспособности государств и правового статуса иностранных инвестиций, необходима, в связи с активизацией усилий ряда международных организаций (Организации экономического сотрудничества и развития, Всемирной торговой организации и др.) по определению и международно-правовому закреплению международного режима иностранных инвестиций, совершенствованию правового регулирования инвестиционных отношений и развитию международного инвестиционного права. Все это подтверждает большую актуальность, теоретическую и практическую значимость данной темы.

Автор настоящей работы стремится обеспечить единый подход к определению правового статуса субъектов инвестиционных отношений, к установлению форм участия государств в МИО, к выявлению юридической природы международного инвестиционного права.

Назрела потребность в совершенствовании международного и национального правотворчества в сфере МИО.

Изучение отечественных и зарубежных концепций по затрагиваемым в диссертации вопросам приводит к выводу о том, что сегодня многие дискуссионные вопросы вызваны быстрым внедрением в практику новых организационно-правовых форм международного инвестиционного сотрудничества и они отражают эти изменения. В связи с этим представляется, что решение теоретических проблем международной правосубъектности государств в инвестиционных отношениях будет во многом зависеть от эффективного взаимодействия системных исследований как в рамках общего международного права, так и международного инвестиционного права как подотрасли международного экономического права.

Правовое регулирование МИО является составной частью предмета международного публичного и международного частного права, так как инвестиционные правоотношения это имущественные отношения, одной из сторон в которых выступает сторона, являющаяся иностранной.

Учитывая это, диссертант специально исследует проблему соотношения международного публичного, международного частного и национального права.

ЦЕЛИ И ЗАДАЧИ ИССЛЕДОВАНИЯ

Целью исследования является обоснование целостной концепции правосубъектности государств в МИО, проведение многоаспектного анализа природы и свойств международной правосубъектности государств, выявление правовых форм участия государств в МИО, установление оснований, пределов, форм реализации правосубъектности государств в этих отношениях. Автор стремится разработать теоретические положения и сформулировать практические выводы, направленные на дальнейшее развитие науки международного права и новейшей его подотрасли — международного инвестиционного права. В соответствии с этим в диссертации сосредоточено внимание на выполнении следующих основных задач:

1. Исследовать юридическую природу и дать правовую характеристику института правосубъектности государств в МИО;
2. Обосновать природу и общие свойства международной правосубъектности государств;
3. Раскрыть специфику и содержание международной правосубъектности государств в МИО;
4. Выявить особенности и формы участия государств в МИО;
5. Классифицировать международные обязательства государств в МИО;
6. Аргументировать выделение «международного инвестиционного права» в качестве подотрасли международного экономического права;
7. Обосновать свою точку зрения о соотношении международного публичного, международного частного и национального права государств;
8. Провести многоаспектный анализ положения государств в качестве субъектов международных инвестиционных отношений и их взаимоотношений с другими субъектами, а именно с физическими и юридическими лицами;
9. Исследовать международно-правовую и национально-правовую практику регулирования инвестиционных правоотношений;
10. Выявить роль международных организаций в развитии международного инвестиционного права;

11. Изучить и обобщить опыт законодательной практики Российской Федерации по регулированию иностранных инвестиций, дать сравнительно-правовой анализ нового Федерального закона РФ «Об иностранных инвестициях в РФ» от 13 июля 1999 г.;

12. Выдвинуть предложения по дальнейшему совершенствованию международно-правового регулирования международных инвестиционных отношений.

ПРЕДМЕТ ИССЛЕДОВАНИЯ

Предметом разработки в данной диссертации являются природа, общие свойства и особенности международной правосубъектности государств, правовые формы участия их в МИО, основания, пределы и формы реализации правосубъектности государств в МИО. Предмет исследования составляет также международное инвестиционное право, его место в системе отраслей права и перспективы дальнейшего развития. В качестве предмета исследования автор определил также юридические механизмы для укрепления правосубъектности государств в МИО.

НАУЧНАЯ НОВИЗНА ДИССЕРТАЦИИ

Несмотря на очевидную злободневность, тема правосубъектности государств в МИО в отечественной и зарубежной доктрине комплексно не разрабатывалась. Автор диссертации пытается устранить этот пробел и на основе анализа международно-правовых и национально-правовых актов и практики государств сформировать целостность правосубъектности государств в МИО.

Научная новизна диссертации заключается в том, что она представляет первую в российской науке международного права работу, выполненную на монографическом уровне, в которой проведен специальный межотраслевой анализ правосубъектности государств в МИО, выявлена специфика взаимоотношений норм международного публичного, международного частного и национального права в данной сфере, дана оценка правовых форм реализации правосубъектности государств в МИО и обосновано выделение новой подотрасли международного экономического права - международного инвестиционного права.

Новизна проведенного исследования состоит также в том, что в нем сформулированы научные рекомендации и предложения по содержанию норм и институтов международного инвестиционного права и приведена аргументация относительно регулирования МИО, которое осуществляется посредством юридического комплекса, состоящего из норм различной отраслевой принадлежности.

Ф. Джессеп, Г. Дженикс, К.В. Джун, Д.С. Дике, П. Жюлар, Л. Иден, П. Кан, Д. Карро, Дж. Кари, А.Р. Кетохоски, В. Дж. Кеннет, К. Кольяр, М. Краффт, П.Б. Кристи, А. Ловенфельд, А. Лич, Ф. Мадл, Дж.В. Мессинг, Т.Б. Мокелт, П. Нунненкамп, М. Пебро, Е.У. Петерсмани, Б.Б. Рамайя, П. Ретор, Ф. Рейслер, В. Рорих, А.Е. Рогерс, Дж. Сацердоти, И. Сейдл-Хехенвельден, Е. Сингх, Е. Смит, В.Р. Сломансое, К.П. Савант, А.Г. Стернс, Р.А. Темаат, П. Верлорен, Ж. Тускоз, Р.М. Уэллэйс, Т.У. Уэйлд, Л. Уонг, Р. УИШ, У.Г. Уитрелл, А. Фердросс, В. Фикентшер, Т. Флори, В. Фридман, А. Фатоурос, М. Фуджита, В. Хейсканен, Л. Хоффман, Г. Хаузер, Г. Шварценбергер, К. Шмиттгофф, О. Шоктер, В.Ф. Эбкс.

Кроме того, в работе широко использованы международные договоры, документы ООН, ЮНКТАД, ОЭСР, ГАТТ, ВТО, СНГ, акты других международных организаций, материалы договорной практики Российской Федерации и зарубежных стран, национальное законодательство России и других государств.

ЭМПИРИЧЕСКАЯ ОСНОВА ДИССЕРТАЦИИ

Эмпирической основой диссертации стали международные договоры, проекты договоров, «кодексы поведения», решения международных организаций, проекты разрабатываемых международно-правовых документов, «мягкое право», изданные и только предлагаемые национально-правовые акты, публикации периодических изданий ВТО, ОЭСР и др. Организаций, справочная литература.

СВЯЗЬ РАБОТЫ С НАУЧНЫМИ НАПРАВЛЕНИЯМИ ЮРИДИЧЕСКОГО ФАКУЛЬТЕТА РОСТОВСКОГО ГОСУДАРСТВЕННОГО УНИВЕРСИТЕТА

Диссертация выполнена в соответствии с планом научно-исследовательских работ кафедры Международного права и правоведения Ростовского Государственного университета в рамках научного направления «Актуальные проблемы международного права».

ТЕОРЕТИЧЕСКАЯ И ПРАКТИЧЕСКАЯ ЗНАЧИМОСТЬ РАБОТЫ

Теоретические результаты проделанного исследования, сделанные в ходе его выводы, рекомендации и предложения могут быть использованы в ходе преподавания курсов: Международного публичного права, Международного частного права, а также спецкур-

сов: «Международного экономического права» и «Международного инвестиционного права».

В практических целях результаты, полученные автором, могут быть учтены при разработке законодательных актов РФ в сфере иностранных инвестиций и при кодификации «Международного инвестиционного права».

Диссертация является первой в отечественной науке самостоятельной научной работой, в которой объединена разработка двух актуальных проблем: специальной правосубъектности государств и иностранных инвестиций. Новое развитие в ней получила концепция международного инвестиционного права.

АПРОБАЦИЯ ДИССЕРТАЦИОННОГО ИССЛЕДОВАНИЯ

Работа выполнена на кафедре Международного права и правоведения Ростовского Государственного университета. Основные положения диссертации обсуждались на заседаниях этой кафедры. Ее основные идеи и теоретические выводы также докладывались на научно-практических семинарах и конференциях, проводимых в Ростовском Государственном университете, в Северокавказской академии госслужбы и в других вузах г. Ростова-на-Дону и г. Москвы.

Материалы диссертации используются автором при проведении семинаров и консультаций по проблеме налогообложения иностранных инвесторов с руководителями предприятий г. Ростова-на-Дону и Ростовской области.

ПУБЛИКАЦИИ

Основные положения, выводы и рекомендации автора изложены в восьми публикациях по теме диссертационного исследования в специальных изданиях.

СТРУКТУРА РАБОТЫ

Структура работы обусловлена ее предметом, целью и задачами. Диссертация состоит из введения, трех глав, заключения, списка использованной литературы и нормативных источников.

СОДЕРЖАНИЕ РАБОТЫ

Во введении обосновывается актуальность темы, ее теоретическое и практическое значение, формулируются цели и задачи

исследования, определяются его методологические основы, выделяется то новое, что, по мнению автора, вносится в научную разработку поставленной проблемы, формулируются положения, выносимые на защиту. Диссертант доказывает целесообразность объединения проблем правосубъектности государств и международного инвестиционного права.

В первой главе «Природа и особенности международной правосубъектности государств в международных инвестиционных отношениях» специально исследуется категория «международные инвестиционные отношения», выявляется их специфика, особенности, отличие от других видов международных правоотношений. Особое внимание уделяется характеристике правовых форм участия государств в них, дается оценка.

Диссертант анализирует природу, общие свойства и сущность международных инвестиционных отношений на основе обобщения международной договорной практики и осмысления действующего в этой сфере национального законодательства.

Особенность международной правосубъектности государств заключается в том, что именно они являются наиболее полновластными и организованными личностями, сосредоточившими в своих руках основные средства воздействия на межгосударственные отношения. Международное право отражает тенденцию к расширению возможностей государств в регулировании всех видов деятельности, в том числе инвестиционной. Содержание международной правосубъектности государств в инвестиционных отношениях определяется их реальными правами и обязанностями в этих отношениях.

На основе анализа международно-правовых актов, выявляются и классифицируются права и обязанности государств в международных инвестиционных отношениях, так как общепризнанного перечня их нет в международном праве.

В этой главе раскрывается вопрос о природе, общих свойствах, особенностях, основаниях, пределах, формах реализации правосубъектности государств в международных инвестиционных отношениях, разрабатываются критерии для определения пределов и форм реализации их правосубъектности в таких отношениях. В диссертации прослеживается, как инвестиционные правоотношения возникают в связи с экспортом и импортом государственного, частного и ссудного капитала, и именно специфика и сложность их реализации вызывает необходимость повышения качественного уровня их правового регулирования.

Автором исследуются понятия: «правоспособность», «договорная правоспособность», «дееспособность» с целью выявления общих и специфических признаков характерных для каждой категории, анализируются выдвинутые в науке подходы к их разграничению.

Определения понятия «правоспособность», даваемые во многих работах, не идентичны по своему содержанию. При этом можно выделить две наиболее распространенные точки зрения: 1) согласно мнению одних авторов, правоспособность трактуется как совокупность прав и обязанностей; 2) другие определяют ее как способность обладать правами и обязанностями.

Первый параграф данной главы посвящен анализу правоспособности и дееспособности государств в международных инвестиционных отношениях. Диссертант раскрывает специальный международно-правовой статус государств, выявляет и характеризует правовые формы участия государств в международных инвестиционных отношениях. Государства организуют, регулируют и контролируют деятельность субъектов инвестиционных отношений, участвуют в международном правотворчестве, выступают стороной в инвестиционных соглашениях.

Особо подчеркивается, что в международном праве договорная правоспособность является неотъемлемым элементом международной правосубъектности. Путем сравнительного анализа договорного регулирования, применяемого в различных правовых системах, выведены характерные признаки международной договорной правоспособности, подвергнута комплексному исследованию проблема участия государств в международных инвестиционных отношениях, содержание и специфика их международной правосубъектности.

Для государств, как субъектов международных инвестиционных отношений, характерно органическое единство международной правоспособности и международной дееспособности.

В диссертационной работе показано, как правосубъектность государств в международных инвестиционных отношениях проявляется в их праве на участие в международных экономических организациях.

Во втором параграфе исследуется специфика участия государств качестве иностранных инвесторов. Роль государства в международных инвестиционных отношениях определяется тем, что

оно выступает в трех качествах: как экспортер капитала, как гарант вывоза частного капитала и защитник ввозимых в страну инвестиций (прямых, частных, ссудных). Эта проблема тесно связана с проблемами иммунитета государств и соотношения международного публичного и международного частного права.

Особое внимание уделено характеристике понятия «иностранная инвестиция». Проанализировав современное законодательство западных и развивающихся государств, автор раскрывает содержание категории «иностранная инвестиция», тесно увязывая ее с понятием «инвестиционная деятельность», и рассматривая последнюю как один из важных видов предпринимательской деятельности. Формулируются определения понятий: «иностранная инвестиция», «инвестиционная деятельность», «субъекты инвестиционной деятельности».

Дается критика ограниченного подхода к такому определению, который нашел отражение в старом законе «Об иностранных инвестициях в РСФСР» от 4 июля 1991 г., заключавшийся в создании, главным образом, правосубъектной организации с иностранными инвестициями, т.е. юридического лица.

К сожалению, такая трактовка понятия «иностранная инвестиция» господствовала в практике Российской Федерации вплоть до принятия нового закона «Об иностранных инвестициях в РФ» от 9 июля 1999 г.

Диссертант констатирует, что необходимо регистрировать не правосубъектную организацию, а саму инвестицию, т.е. вклад иностранного инвестора в любой форме.

Юридическое значение регистрации инвестиций заключается в том, что государство осуществляя ее, тем самым принимает на себя обязательства по отношению к инвестору, устанавливает объем гарантий, предоставляемых иностранным инвесторам, и осуществляет контроль за их деятельностью.

В работе подчеркивается, что «иностранная инвестиция» является правовой категорией, включающей в себя определенный комплекс имущественных прав и материальных ценностей, зарегистрированных государством в качестве иностранных инвестиций, что позволяет выделить сферу отношений, возникающих между государством и иностранным лицом в связи с осуществлением последним капиталовложений. При этом инвестор сохраняет возможность контролировать имущество и использовать его.

Проведя критический анализ конкретных статей российских законодательных актов и законодательных актов иностранных государств в рассматриваемой сфере, он формулирует определение понятия «иностранный инвестор», обращая внимание на особенность участия государств в частноправовых отношениях. В диссертационной отграничивается деятельность государств по регулированию иностранных инвестиций и контролю над ними от собственной инвестиционной деятельности, характеризуется процедура допуска иностранных инвестиций в экономику зарубежных стран. Режим допуска и защиты инвестиций, устанавливаемый внутригосударственным законодательством, должен соответствовать международному стандарту справедливого и равного режима.

В научных и практических целях необходимо провести разграничение между прямыми, портфельными и ссудными инвестициями, выделить критерии такого разграничения, тем более, что в российском законодательстве не проводится четкое различие между прямыми и портфельными инвестициями.

В законодательстве западных стран для разграничения прямых и портфельных инвестиций используют так называемый критерий контроля, суть которого заключается в том, что оценивается характер инвестиций в зависимости от того, обладает ли собственник ценных бумаг правом контроля за деятельностью предприятия-эмитента ценных бумаг. Диссертант дает оценку концепциям западных ученых: «регулируемых прямых инвестиций»; «контроля»; «конкуренция» и др.

Вторая глава «Реализация государствами своей международной правоспособности в международных инвестиционных отношениях» посвящена исследованию различных ее правовых форм. В первом параграфе освещается процесс реализации государствами международной правоспособности посредством многостороннего международно-правового регулирования.

Осуществляя правосубъектность в международных инвестиционных отношениях, государства должны быть гарантированы от введения дополнительных ограничений на движение инвестиций.

В работе прослеживается процесс обсуждения в ООН проблемы иностранных инвестиций, их принципов, режима иностранной собственности отмечено, что в ООН установление нового международного экономического порядка было тесно увязано с проблемой национального регулирования и контроля над иностранными инвестициями.

Основой многосторонней международно-правовой практики в сфере регулирования инвестиционных правоотношений было Со-

глашение о Международном валютном фонде, вступившее в силу 27 декабря 1945 г. Оно положило начало правовому регулированию международного движения капиталов и международному правовому сотрудничеству в сфере иностранных инвестиций. В рамках таких международных организаций как Европейское экономическое сообщество (ЕЭС) и Организация экономического сотрудничества и развития (ОЭСР) был создан механизм регулирования транснационального движения капиталов, что способствовало совершенствованию механизма правового регулирования иностранных инвестиций.

Диссертант анализирует содержание кодексов, принятых в рамках международных организаций и направленных на либерализацию движения международных капиталов. К ним относятся: Единый инвестиционный кодекс; Кодекс либерализации движения капиталов; Кодекс либерализации текущих (невидимых) операций и др.

Особо важную роль в развитии международно-правового регулирования иностранных инвестиций играет Кодекс либерализации движения капитала, принятый в 1961 г. и закрепивший «принцип прозрачности границ».

Очень полезен опыт региональной кодификации норм международного инвестиционного права, осуществленный государствами Латинской Америки с целью выработки единообразной политики по отношению к иностранным инвестициям. Результатом этого процесса была разработка в ноябре 1970 г. Единого Инвестиционного кодекса Андской группы Латиноамериканских стран, являющихся удачной моделью правил и процедур в данной сфере.

Это — единственная пока среди действующих международно-правовых актов, унифицирующий национальное законодательство об иностранных инвестициях.

Значительную работу по созданию международно-правовой базы для либерализации режима иностранных инвестиций проделала Организация экономического сотрудничества и развития (ОЭСР). Правительства государств -- членов этой организации приняли 21 июня 1976 г. Декларацию о международных инвестициях и транснациональных корпорациях.

Особо важную роль в определении правового режима иностранных инвестиций сыграло Генеральное соглашение по тарифам и торговле 1947 г., достоинством которого являлось то, что оно разработало общие принципы и основы инвестиционного сотруд-

ничества между государствами — участниками, определило основы их индивидуального статуса в международных инвестиционных отношениях, создало базу для многостороннего механизма регулирования иностранных инвестиций.

Позже возникла необходимость реорганизации ГАТ, усовершенствования механизма его функционирования.

Попытка восполнить этот пробел и продвинуться в разрешении данных актуальных проблем была предпринята в рамках многочисленных раундов (Уругвайского, Марракешского и др.)

Диссертант приходит к выводу, что применительно к теме исследования особый интерес представляет Соглашение по инвестиционным мерам торгового характера (ТРИМ) 1994 г., которое впервые в практике предусмотрело некоторые международно-правовые формы регулирования иностранных инвестиций. Он дает характеристику ТРИМ, анализирует его содержание, обосновывает свою позицию по отношению к нему.

По мнению ряда ученых, название этого документа является слишком широким и неопределенным и не отражает различия между двумя категориями инвестиционных мер. Развивающиеся страны оценивают ТРИМ в качестве приемлемого механизма, содействующего эффективному регулированию инвестиционного сотрудничества, преимущество его они усматривают в том, что оно непосредственно регулирует иностранные инвестиции и способствует обеспечению экономической безопасности государств. Они придерживаются позиции, что следует использовать ТРИМ до того времени, пока не будет разработана более совершенная система правового регулирования инвестиционных отношений.

Автор исследует эффективность реализации правосубъектности государств в международных инвестиционных отношениях в рамках таких международных организаций как: ЕЭС, ГАТ, ОЭСР, АСЕАН, АТЭС, СААРК, ВТО, анализирует их деятельность, оценивает вклад в развитие международно-правового регулирования иностранных инвестиций.

Перед этими организациями стояла важная задача выработать единообразные нормы, регулирующие иностранные инвестиции.

В сфере международной торговли и международных инвестиционных отношений особо важную роль играет Всемирная торговая организация (ВТО), учреждение которой явилось серьезной попыткой обеспечить единое правовое регулирование инвестиционных аспектов международных экономических отношений, утвердить либеральный порядок инвестирования.

Особое внимание в работе уделяется анализу Соглашения об учреждении Всемирной торговой организации 1994 г., которое содержит принципы правового регулирования иностранных инвестиций.

В работе отмечается, что проанализированные международно-правовые акты полностью не раскрыли природу и общие свойства международной правосубъектности государств в инвестиционных отношениях, не выявили отличительные особенности и все существенные правовые формы участия их в таких отношениях, не закрепили основания, пределы и формы реализации правоспособности государств в ходе осуществления инвестиционной деятельности. Отсутствие четко разработанных международно-правовых механизмов защиты инвестиций несколько сдерживает их активность. Ощущается потребность в разработке новых международно-правовых норм универсального характера.

Во втором параграфе этой главы исследуется порядок реализации правосубъектности государств посредством заключения двухсторонних международных договоров, главным образом соглашений о взаимной защите и поощрении иностранных инвестиций. Опыт их заключения небольшой, первые такие договоры были подписаны в начале 60-х годов. Это вызвано тем, что отсутствовало эффективное многостороннее правовое регулирование прямых иностранных инвестиций.

Значительная активизация практики государств по заключению подобных соглашений отмечается в 70-80-х годах и в последнее время, причем теми странами, которые преследовали цель привлечь в свою национальную экономику иностранные инвестиции в большом объеме. Эти договоры предусматривают национальный правовой режим и режим наибольшего благоприятствования для иностранных инвестиций, содержат нормы, касающиеся разрешения инвестиционных споров между инвестором и принимающим капиталовложения государством.

Государства включают в такие договоры нормы о правовых гарантиях безопасности иностранных инвесторов и инвестиций. Соглашения о взаимном поощрении и защите иностранных инвестиций в большинстве своем заключают развивающиеся страны с развитыми государствами и между собой, поскольку они представляют особый интерес именно для них и государств с переходной экономикой. Развитые в промышленном отношении страны предпочитают не обращаться к подписанию подобных договоров, а регулировать иностранные инвестиции национальным законодательством.

Развитые страны, являющиеся экспортерами капитала, стремятся закрепить в соглашениях о поощрении и защите капиталовложений очень высокий уровень защиты отечественных физических, и юридических лиц, осуществляющих инвестиции за рубежом.

Многие положения этих договоров со временем были закреплены национально-правовых актах государств, поэтому можно заключить, что такие соглашения оказали положительное влияние на развитие внутригосударственного законодательства. Опыт двухсторонних соглашений должен быть использован при разработке Многостороннего соглашения по инвестициям. Они основаны на обычных нормах международного права и не должны заменять правовое регулирование иностранных инвестиций на многостороннем уровне.

Государства вправе участвовать в международных инвестиционных отношениях путем осуществления властно-управленческой и организационной деятельности посредством внутригосударственного правового регулирования.

Третий параграф второй главы посвящен характеристике процесса реализации государствами международной правоспособности в международных инвестиционных отношениях посредством национально-правового регулирования.

Именно развитие многосторонних кооперационных и интеграционных процессов, в том числе на региональном уровне, послужило основанием для согласования национальных правовых систем в отношении регулирования правосубъектности государств в международных инвестиционных отношениях.

Представляет интерес практика развитых стран, которые предпочитают регламентировать иностранные инвестиции в актах

общего правового регулирования. Автор анализирует национальное законодательство США, Великобритании, Германии, Австрии, Японии. Развивающиеся страны и государства с переходной экономикой применяют модель специального правового регулирования таких инвестиций.

Автор указывает на необходимость использования государствами международного опыта правового регулирования иностранных инвестиций.

В работе отмечается, что национальное законодательство государств более жестко регулирует порядок ввоза и вывоза прямых инвестиций. Государства поэтапно расширяли сферы приложения иностранных инвестиций, которые стали осуществляться в прямой форме и форме портфельных инвестиций. Очень настойчиво боролись за утверждение приоритета национального законодательства в регулировании иностранных инвестиций латиноамериканские страны.

В 80-е годы в развитых странах был разработан новый тип законодательства об иностранных инвестициях, целью которого было выравнивание условий конкурентной борьбы для иностранных и отечественных субъектов. Развитые в экономическом отношении государства всячески поощряют вложение иностранных инвестиций, практически ничем их не ограничивая. Автор считает, что в процессе дальнейшего развития международно-правовых и национально-правовых норм, регулирующих инвестиционную деятельность должно быть положено определение правильного соотношения специальных и общих норм.

Решение проблем, связанных с иностранными инвестициями, он увязывает с унификацией общих подходов к регулированию иностранных инвестиций национальным законодательством. При этом диссертант исходит из принципа, что эффективное регулирование государствами иностранных капиталовложений связано с четким формулированием ими своей политики в отношении таких инвестиций.

Он делает вывод, что в законодательстве зарубежных стран содержатся следующие гарантии для иностранных инвестиций: 1) гарантии от изменения законодательства; 2) гарантии от национализации, реквизиции и других принудительных действий; 3) гарантии перевода платежей в иностранной валюте и иных

доходов; 4) гарантии, применяемые при прекращении инвестиционной деятельности.

Важной проблемой дальнейшего развития системы правовых норм, регулирующих инвестиционную деятельность, является определение правильного соотношения специальных и общих норм. В условиях развития частного инвестирования наличие неоправданно широкого круга специальных правовых норм по однородным вопросам будет только затруднять их действие. Большинство государств предпочтение отдается совершенствованию системы общих норм.

Автор отмечает, что национальное регулирование в инвестиционной сфере включает в себя:

- 1) установление правового режима притока и защиты иностранных инвестиций;

- 2) обеспечение государством-импортером инвестиций гарантий их сохранности.

В практике различных государств используется несколько правовых режимов для иностранных инвесторов. обычный и привилегированный, выбор его осуществляется в зависимости от заинтересованности их в конкретных инвестициях и в их объемах.

Диссертант дает оценку российского законодательства в сфере иностранных инвестиций, он проводит сравнительный правовой анализ старого и нового законов об иностранных инвестициях в Российской Федерации, выделяя преимущества нового по сравнению со старым и подчеркивая, в какой степени был учтен мировой опыт при его разработке.

В работе отражено, что в практике зарубежных стран широкое распространение получили договорные формы иностранных инвестиций.

Автор делает вывод, что за пределами действия старого Закона «Об иностранных инвестициях в РСФСР» от 4 июля 1991 г. осталось регулирование некоторых, весьма распространенных в промышленно развитых странах, так называемых «контрактных форм» осуществления иностранных инвестиций: по соглашениям о разделе продукции, по концессионным договорам, по договорам целевого займа и др.

В работе показано, что российское законодательство пошло по пути развития отдельного вида договоров концессионного типа -- соглашений о разделе продукции.

лизации правосубъектности государств в международных инвестиционных отношениях и доказывается необходимость выделения новой подотрасли международного экономического права — международного инвестиционного права.

В последнее время юристов-международников привлекают проблемы международного инвестиционного права, предметом которого являются самые многообразные инвестиционные правоотношения между субъектами публичного права. Становление и формирование этой подотрасли международного права произошло совсем недавно.

Международное инвестиционное право, являясь, правовой основой реализации правосубъектности государств в международных инвестиционных отношениях регулирует уже сложившиеся международные инвестиционные отношения, содействует их изменению и совершенствованию.

Международное инвестиционное право отражает публичный интерес, его нормы создаются на основе согласования воли государств, а регулируемые им отношения носят властный характер, за их нарушение применяются меры принуждения в виде санкций.

Предметом правоотношений, регулируемых международным инвестиционным правом, являются инвестиции в любой форме: (прямые, портфельные, ссудный капитал); правовые режимы для иностранных капиталовложений; правовой режим предприятий с иностранными инвестициями; право собственности на ценные бумаги; инвестиции в виде займов и т.д.

Основная цель международного инвестиционного права состоит в устранении препятствий межгосударственному движению прямых иностранных инвестиций.

Автор формулирует свою концепцию международного инвестиционного права, раскрывает предмет правового регулирования, дает характеристику его субъектов, отраслевых принципов, системы, источников, делает прогноз о перспективах развития.

В работе отмечается, что специальный международно-правовой статус государств определяется отраслевыми принципами международного инвестиционного права, международно-правовыми актами, национальным законодательством государств, международными обычаями, решениями международных экономических организаций, практикой их деятельности.

В первом параграфе этой главы исследуются отраслевые принципы международного инвестиционного права, которые выделяются из действующих международно-правовых документов. Наличие специфических отраслевых принципов усиливает доказательство того, что международное инвестиционное право сложилось как самостоятельная подотрасль международного публичного права.

Отдельно выделен вопрос о системе международного инвестиционного права, о совокупности тех институтов, которые составляют его содержание. В работе приводится система инвестиционного права:

1. Отраслевые принципы международного инвестиционного права;
2. Правовые режимы иностранных инвестиций на территории иностранных государств;
3. Организационно-правовые формы вложения инвестиций;
4. Порядок допуска и действия иностранных инвесторов на территории иностранных государств;
5. Правовые формы защиты и гарантий участников инвестиционных отношений;
6. Процедура разрешения инвестиционных споров.

Автор определяет место международного инвестиционного права в системе международного права, раскрывает юридическую сущность так называемого «мягкого права», исследует вопрос о процедуре разрешения инвестиционных споров, формулирует определение понятия «инвестиционный спор», доказывает право государств на разрешение таких споров и предлагает наиболее эффективную методику их урегулирования. Эффективному разрешению таких споров способствуют международные гарантии, предусмотренные Вашингтонской конвенцией 1985 года.

Дав оценку различным зарубежным концепциям экономического и инвестиционного права, автор выделяет, что существо рассмотренных теорий сводится к следующему: 1) путем смешения международного публичного права, международного частного права и определенных норм внутригосударственного права предпринимать попытки создать «новое международное право», основанное на отрицании общепризнанных принципов международного права; 2) проявляется стремление увеличить круг субъектов международного экономического права за счет вклю-

чения в них транснациональных корпораций, физических лиц, неправительственных организаций.

Это ведет к ревизии действующего международного права.

Для обоснования своей концепции диссертант проводит соотношение между международным публичным, международным частным и национальным правом государств. Многоаспектный анализ всех критериев приводит его к выводу о том, что сложился комплекс норм права разноотраслевой принадлежности, регламентирующий международные инвестиционные отношения на различном уровне.

Он отмечает тесное взаимодействие международного публичного права, международного частного права, международного инвестиционного права как подотрасли международного экономического права.

В заключении к работе автор формулирует выводы и предложения. Он дает оценку проекта Многостороннего соглашения по инвестициям, разработанного ОЭСР, подчеркивая, что оно будет содержать нормы, регулирующие целый комплекс правонарушений, связанных с иностранными инвестициями и их защитой. Оно должно включать четкое определение понятий: «иностранная инвестиция», «иностранный инвестор», «инвестиционный спор», поскольку в действующих международно-правовых актах они отсутствуют.

В нем должен быть определен порядок и процедура допуска иностранных инвесторов к деятельности на территории принимающих инвестиции государств, установлены рамки национально-правовой и международно-иностранной инвестиций, закреплен национально-правовой и международно-правовой режимы для них, усилены гарантии защиты иностранных инвестиций и механизмы из обеспечения, определен порядок разрешения инвестиционных споров.

Многостороннее соглашение по инвестициям будет учитывать интересы не только стран-участниц, но и других государств, и создает эффективный многосторонний механизм для регулирования иностранных инвестиций, основанный на принципе либерализации их инвестиционных режимов, на гарантиях сохранения инвестиций и надежной процедуре по разрешению инвестиционных споров.

Оно должно стать международно-правовой основой для сотрудничества государств по всему комплексу инвестиционных отношений, четко определяющим принципы инвестиционной деятельности и предусматривающим учреждение международных институционных органов.

Положительным фактором является то, что Соглашение открыто для присоединения других государств, и это значит, что значительная часть мировых инвестиционных потоков будет урегулирована нормами международного права.

Проект Соглашения предусматривает для участников жесткие ограничения при отступлении от его норм. Предполагается, что принятые по нему обязательства будут носить обязательный характер.

Диссертантом даны рекомендации по совершенствованию норм проекта Многостороннего соглашения по инвестициям, а также по совершенствованию действующих международно-правовых актов и национального законодательства в сфере международных инвестиционных отношений, выдвинуты предложения по дальнейшей кодификации международного инвестиционного права.

**По теме диссертационного исследования
опубликованы следующие работы:**

1. Правовые формы иностранных инвестиций (Ученые записи. Том 2. Ростов-на-Дону, Издательств ДЮИ, 1997 г., с. 47-62 (в соавт.).

2. Правосубъектность государств в международных экономических отношениях. Проблемы повышения эффективности государственной власти и управления в современной России. Ростов-на-Дону, Издательство СКАГС, 1998, с. 111-115 (в соавт.).

3. Государство как субъект международного экономического права. (Научная конференция аспирантов и соискателей) тезисы докладов, 1999 г. Ростов-на-Дону, Издательство РГУ, 1999 г., с. 135-137).

4. Международно-правовое регулирование иностранных инвестиций. (Ученые записки. Выпуск П. Актуальные проблемы отраслевого права в период становления правового государства. Ростов-на-Дону, Издательство РФЗП, 1999 г. с. 27-31.

5. Совершенствование международно-правового регулирования иностранных инвестиций. Проблемы совершенствования правового регулирования. Ставрополь, Издательство СГУ, 1999 г., с. 28-35.

6. Совершенствование международно-правового регулирования иностранных инвестиций. (Научная конференция аспирантов и соискателей) тезисы докладов, выпуск П, осень 1999 г. — Ростов-на-Дону, Издательств РГУ, 1999 г., с. 121-123.

7. Налоговый кодекс Российской Федерации с комментариями. Ростов-на-Дону, Издательство «Феникс», 1999 — 188 с. (в соавт.).

8. Роль обычая как источника международного инвестиционного права (Обычное право в России: проблемы теории, истории и практики, Ростов-на-Дону, Издательств СКАГС, 1999 г., с. 256-261 (в соавт.).

Бумага офсетная.

Объем 2 н.л.

Подписано в печать 26.01.2000 г.

Типография ВДО. Зак. 16-100.

1191180222
1055 250000

2-00